

резольтивная часть оглашена 13 июля 2010г.
г. Ижевск
изготовлено в полном объеме 21 июля 2010г.

Постоянно действующая Комиссия Удмуртского УФАС России по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в составе:

председатель Комиссии: <...> – заместитель руководителя Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике; члены Комиссии: <...> – старший государственный инспектор отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – ведущий специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции; <...> – специалист-эксперт отдела контроля рекламы и недобросовестной конкуренции, рассмотрев дело № СЮ 04-03/2010-70Р, возбужденное в отношении Индивидуального предпринимателя <...>, по факту распространения на торговом павильоне, расположенном возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая и слева от супермаркета «Столичный» (г. Воткинск), наружной рекламы пива и табака с признаками нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, в отсутствие ИП <...>, уведомленной надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела (почтовое уведомление от 24.06.2010г. № 42605127123234), в присутствии представителя ИП <...> – <...> по доверенности от 02.07.2010г. б/н,

УСТАНОВИЛА:

В ходе установления соответствия наружной рекламы в городе Воткинске Удмуртской Республики требованиям законодательства Российской Федерации о рекламе, специалистами Управления Федеральной антимонопольной службы по Удмуртской Республике 02 марта 2010 года установлен факт распространения на торговом павильоне, расположенном возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая и слева от супермаркета «Столичный», рекламы следующего содержания:

- «ТАБАК» с графическим изображением листьев, размещенной с помощью рекламной конструкции над внешней витриной торгового павильона;
- «ПИВО» с графическим изображением кружек с пеной, размещенной с помощью рекламной конструкции на боковой стене торгового павильона (со стороны жилого дома № 8 по ул. 1 Мая).

В ходе данного мероприятия была осуществлена фото-съемка рекламы с помощью цифровой фотокамеры Konica Minolta Dimage Z3, по результатам проверки составлен акт б/н от 02.03.2010г.

Торговую деятельность по продаже пива и сигарет в торговом павильоне осуществляет индивидуальный предприниматель <...> (ОГРН 304182801900120).

По факту распространения вышеуказанной рекламы Удмуртским УФАС России в отношении ИП <...> было возбуждено производство по делу № СЮ 04-03/2010-70Р по признакам нарушения части 3 статьи 22, пункта 4) части 2 статьи 23 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе». Рассмотрение дела № СЮ 04-03/2010-70Р было назначено на 11 мая 2010 года в 09 часов 30 минут.

Определениями от 11.05.2010г. и 08.06.2010г. рассмотрение дела дважды откладывалось, в связи с отсутствием в Удмуртском УФАС России доказательств надлежащего извещения ИП <...> о дате, времени и месте рассмотрения дела.

В целях выяснения собственника торгового павильона, расположенного возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая, Удмуртское УФАС России обратилось в Управление муниципального имущества и земельных ресурсов города Воткинска и Главе Администрации города Воткинска.

В ответ Администрация г. Воткинска представило копии следующих документов: постановление от 16.12.2004г. № 3436 «О предоставлении в аренду участка земель общего пользования для размещения временного торгового сооружения»; договор аренды земельного участка по некапитальными объектами от 15.03.2010г. № 54-10к; акт приема-передачи в аренду земельного участка от 15.03.2010г. № 54-10к, а также сообщило, что документы на установку торгового павильона ИП <...> в Управлении градостроительства и архитектуры Администрации города отсутствуют. Торговый павильон на земельном участке в районе жилого дома № 8 по ул. 1 Мая установлен ИП <...> на основании постановления Администрации от 16.12.2004г. № 3436 «О предоставлении в аренду участка земель общего пользования для размещения временного торгового сооружения».

Во исполнение определения об отложении рассмотрения дела № СЮ 04-03/2010-70Р от 08.06.2010г. ИП <...> представила следующие документы: копию свидетельства о внесении записи в ЕГРИП серия <...> копию свидетельства о постановке на учет в налоговом органе физического лица по месту жительства на территории Российской Федерации серия <...> копию санитарно-эпидемиологического заключения от 10.08.2006г. № 18.24.02.000.М.000823.08.06 с приложениями; копию договора аренды земельного участка по некапитальными объектами от 15.03.2010г. № 54-10к с актом приема-передачи; копию расчета арендной платы на 2010 год к договору аренды земельного участка № 54-10к от 15.03.2010г., фото-таблицу, свидетельствующую об устранении нарушения законодательства о рекламе, а также письменные пояснения.

Из письменных пояснений ИП <...> следует, что земельный участок, на котором расположен торговый павильон, был сдан ИП <...> в аренду Администрацией г. Воткинска. Реклама, размещенная на нем, была изготовлена на заказ. Факт распространения рекламы пива и табака на торговом павильоне, расположенном возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая и слева от супермаркета «Столичный» г. Воткинска, имел место, однако реклама не имела своей целью увеличение продаж указанной на ней продукции, основной целью являлось доведение до населения ассортимента товара, представленного в торговом павильоне. Нарушение при размещении реклама было допущено по неосторожности, так как предприниматель полагал, что вывески «ПИВО», «ТАБАК», не являются рекламой. После получения определения Удмуртского УФАС России об отложении рассмотрения дела № СЮ 04-03/2010-70Р от 08.06.2010г. указанная реклама была снята, что подтверждается фотоснимками, представленными в материалы дела.

На заседание Комиссии, состоявшееся 08 июля 2010 года, ИП <...>, уведомленная надлежащим образом о дате, времени и месте рассмотрения дела, не явилась, направив защитника по доверенности <...>, которая поддержала доводы, изложенные в письменных пояснениях предпринимателя. При рассмотрении дела Комиссия Удмуртского УФАС России установила, что в материалы дела не

представлен документ, подтверждающий право собственности (владения) ИП <...> на торговый павильон, расположенный возле дома № 8 по ул. 1 Мая, в связи с чем, был объявлен перерыв в рассмотрении дела до 12 часов 30 минут 13 июля 2010 года.

13.07.2010г. на рассмотрение дела представитель <...> представила копию договора купли-продажи от 01.04.2005г., заключенного между ПБОЮЛ <...> и ПБОЮЛ <...>.

Изучив документы и информацию, имеющуюся в материалах дела, заслушав пояснения представителя лица, в отношении которого возбуждено производство по делу, Комиссия Удмуртского УФАС России приходит к следующим выводам.

Согласно п.1) ст.3 ФЗ «О рекламе» реклама представляет собой информацию, распространяемую любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, направленную на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему, а также его продвижению на рынке.

В соответствии со ст.3 Федерального закона «О рекламе» под объектом рекламирования понимается товар, средство индивидуализации юридического лица и (или) товара, изготовитель или продавец товара, результаты интеллектуальной деятельности либо мероприятие, на привлечение внимания к которым направлена реклама.

Исходя из содержания рекламы, размещенной на торговом павильоне («ПИВО» и «ТАБАК»), визуального восприятия информации (крупные, красочно-оформленные буквы, с изображением листьев и кружек с пеной), её месторасположения (размещение на внешней стороне торгового киоска по направлению в сторону пешеходной и проезжей части ул. 1 Мая), данная информация привлекает внимание к объекту рекламирования (пиву и табачным изделиям), реализуемому в торговом киоске, способствует его продвижению на рынке, следовательно, является рекламой данной продукции.

Согласно п.7) ст.3 Федерального закона «О рекламе» рекламораспространителем является лицо, осуществляющее распространение рекламы любым способом, в любой форме и с использованием любых средств.

Таким образом, ИП <...>, как собственник торгового павильона и как лицо, осуществляющее в павильоне торговую деятельность по продаже пива и сигарет, имея, при этом, прямую заинтересованность в привлечении внимания неопределенного круга лиц к реализуемому товару, является рекламораспространителем рассматриваемой рекламы.

Согласно части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама пива и напитков, изготавливаемых на его основе, в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе в размере не менее чем десять процентов рекламной площади (пространства).

В рекламе «ПИВО» с графическим изображением кружек с пеной, размещённой на рекламной конструкции, установленной на боковой стене торгового павильона (со стороны жилого дома № 8 по ул. 1 Мая), предупреждение о вреде чрезмерного потребления пива отсутствует, что является нарушением части 3 статьи 22 ФЗ «О рекламе».

Согласно ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несёт

ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 22 Федерального закона «О рекламе».

Следовательно, ИП <...>, разместив указанную рекламу пива на торговом павильоне, без предупреждения о вреде чрезмерного потребления пива и напитков, изготавливаемых на его основе, нарушила часть 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

В соответствии с п.4) ч.2 ст.23 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе» реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна размещаться с использованием средств стабильного территориального размещения (рекламных конструкций), монтируемых и располагаемых на крышах, внешних стенах и иных конструктивных элементах зданий, строений, сооружений или вне их..

Распространение рекламы «ТАБАК» с графическим изображением листьев, с помощью рекламной конструкции, размещённой над внешней витриной торгового павильона, расположенного возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая, является нарушением требований п.4) ч.2 ст.23 ФЗ «О рекламе».

В соответствии с ч.7 ст.38 ФЗ «О рекламе» рекламораспространитель несёт ответственность за нарушение требований, установленных частями 2-4 статьи 23 Федерального закона «О рекламе».

Таким образом, ИП <...>, разместив рекламу табака с помощью средства стабильного территориального размещения – рекламной конструкции, размещённой на торговом павильоне, нарушила п.4) ч.2 ст.23 ФЗ «О рекламе».

Учитывая, что ИП <...> представлены доказательства прекращения распространения рекламы «ПИВО» и «ТАБАК» на торговом павильоне, расположенном возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая и слева от супермаркета «Столичный» до рассмотрения дела, руководствуясь п.47 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбуждённых по признакам нарушения законодательства о рекламе, Комиссия Удмуртского УФАС России считает нецелесообразным выдачу предписания о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

Руководствуясь ч. 1 ст. 36 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе», и в соответствии с пп. 37-43 Правил рассмотрения антимонопольным органом дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённых Постановлением Правительства Российской Федерации от 17.08.2006г. № 508, п.п. 3.55, 3.55.1-3.55.6 Административного регламента Федеральной антимонопольной службы по исполнению государственной функции по рассмотрению дел, возбужденных по признакам нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе, утверждённого Приказом ФАС России от 28.12.2007г. № 453, Комиссия,

РЕШИЛА:

1. Признать рекламу «ТАБАК» с графическим изображением листьев, размещённую с помощью рекламной конструкции над внешней витриной торгового павильона, расположенного возле жилого многоквартирного дома № 8 по ул. 1 Мая и слева от супермаркета «Столичный», ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования пункта 4) части 2 статьи 23

Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

2. Признать рекламу «ПИВО» с графическим изображением кружек с пеной, размещённую на рекламной конструкции, установленной на боковой стене торгового павильона, расположенного вблизи многоквартирного дома по адресу: г. Ижевск, ул. Ленина, 48, ненадлежащей, поскольку при её распространении нарушены требования части 3 статьи 22 Федерального закона от 13.03.2006г. № 38-ФЗ «О рекламе».

3. Признать индивидуального предпринимателя <...> рекламораспространителем, нарушившим ч.3 ст.22, п.4) ч.2 ст.23 Федерального закона «О рекламе».

4. Не выдавать индивидуальному предпринимателю <...> предписание о прекращении нарушения законодательства Российской Федерации о рекламе.

5. Передать материалы дела уполномоченному должностному лицу Удмуртского УФАС России для возбуждения в отношении индивидуального предпринимателя <...> производства по делу об административном правонарушении, предусмотренному статьёй 14.3 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях.

Решение может быть обжаловано в арбитражный суд Удмуртской Республики в течение трех месяцев с момента вынесения решения.

Председатель Комиссии

Члены Комиссии